

Поставщик –

Заказчик -

Заключение № 076/10/5-19/2024

по результатам проверки факта существенного нарушения поставщиком договора, явившегося основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения договора

18 января 2024 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 22.01.2024)

Комиссия Ярославского Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления , члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля закупок , ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

рассмотрев сведения, представленные ОАО "РЖД" (**вх. № 38-ЭП/24 от 09.01.2024**) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «НПО «Рубин» (ИНН 6161095438) – в связи с недобросовестным исполнением обязательств по Договору № 114/ОКЭ-ЦФТО/23/1/1 от 24.04.2023 г., заключенному по итогам открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту автоматизированной системы коммерческого осмотра поездов и вагонов (АСКО ПВ) на станции Ярославль-Главный Северной железной дороги (извещение №114/ОКЭ-ЦФТО/23),

с участием:

ОАО "РЖД" – ... (по доверенностям),

ООО «НПО «Рубин» -

У С Т А Н О В И Л А:

в Ярославское Межрегиональное Управление Федеральной антимонопольной службы поступило обращение ОАО "РЖД" (вх. № 38-ЭП/24 от 09.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «НПО «Рубин» (ИНН 6161095438) – в связи с недобросовестным исполнением обязательств по Договору № 114/ОКЭ-ЦФТО/23/1/1 от 24.04.2023 г., заключенному по итогам открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту автоматизированной системы коммерческого осмотра поездов и вагонов (АСКО ПВ) на станции Ярославль-Главный Северной железной дороги (извещение №114/ОКЭ-ЦФТО/23), повлекшим односторонний отказ ОАО «РЖД» от исполнения договора с последующим его расторжением.

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

16 февраля 2023 г. ОАО "РЖД" посредством электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», а также в единой информационной системе (<https://zakupki.gov.ru/>) разместило извещение о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту автоматизированной системы коммерческого осмотра поездов и вагонов (АСКО ПВ) на станции Ярославль-Главный Северной железной дороги (извещение №114/ОКЭ-ЦФТО/23).

3 апреля 2023 г. размещен протокол № НЗэф-89/пр о заключении договора с единственным участником закупки – ООО «НПО «Рубин» (далее также - подрядчик).

24 апреля 2023 г. между ОАО "РЖД" и ООО «НПО «Рубин» заключен Договор № 114/ОКЭ-ЦФТО/23/1/1 (далее - Договор).

Цена договора: 6 018 540 руб. 01 коп. (без учета НДС), 7 222 248 руб. 01 коп. (с учетом НДС).

Срок оказания услуг: с момента подписания договора по 31 октября 2023 г. (Приложение № 2 к Договору).

Согласно пунктам 1.1, 1.2 Договора Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ по капитальному ремонту автоматизированной системы коммерческого осмотра поездов и вагонов (АСКО ПВ) на станции Ярославль-Главный Северной железной дороги и передаче Заказчику их результатов (далее – Работы). В рамках настоящего Договора Подрядчик выполняет комплекс Работ, включая производимые в ходе капитального ремонта основных средств ремонтно-

монтажные работы, комплектацию материалами, изделиями, конструкциями, оборудованием в полном объеме согласно локальным сметам на выполнение работ по капитальному ремонту системы АСКО ПВ (приложение № 5 к настоящему Договору).

Разделом 4 Договора предусмотрены следующие права и обязанности сторон:

4.1. Подрядчик обязан:

4.1.1. Выполнить Работы в соответствии с требованиями настоящего Договора и передать Заказчику их результаты, свободные от каких-либо прав, в предусмотренные настоящим Договором сроки.

4.1.2. В течение суток информировать Заказчика об обстоятельствах, которые создают невозможность выполнения Работ, и приостановить выполнение Работ до получения письменных указаний от Заказчика.

4.1.30. Соблюдать требования законодательства Российской Федерации, рекомендации Роспотребнадзора, иных уполномоченных органов и Заказчика в области санитарно-эпидемиологического благополучия населения, в том числе направленные на предотвращение распространения инфекционных заболеваний (включая выполнение санитарно-противоэпидемиологических мероприятий, использование средств индивидуальной защиты, соблюдение дистанции, проведение дезинфекции и другие меры).

4.4. Заказчик обязан:

4.4.1. Произвести приемку и оплату Работ, выполненных Подрядчиком, в порядке, предусмотренном разделами 2 и 3 настоящего Договора.

4.5. Заказчик вправе:

4.5.2. Проверять ход и качество Работ, выполняемых Подрядчиком.

4.5.3. Запрашивать у Подрядчика информацию о ходе выполнения Работ по настоящему Договору.

Согласно пункту 10.1 Договора Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых Работ, соблюдением сроков их выполнения, качеством применяемых материалов.

В соответствии с пунктом 18.1 Договора Заказчик вправе расторгнуть настоящий Договор в одностороннем внесудебном порядке, в том числе в случаях: задержки Подрядчиком начала выполнения Работ более чем на 30 (тридцать) календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика; систематического нарушения Подрядчиком сроков выполнения Работ; несоблюдения Подрядчиком требований по качеству выполняемых Работ,

если исправление соответствующих некачественно выполненных Работ влечет задержку выполнения Работ более чем на 30 (тридцать) календарных дней; аннулирования у Подрядчика свидетельств о допуске к выполнению Работ, входящих в комплекс выполняемых Работ по настоящему Договору, выданных саморегулируемыми организациями (СРО), аннулирования у Подрядчика других актов государственных органов (лицензии и т.д.), лишаящего Подрядчика права на выполнение Работ; непредставления Подрядчиком информации, указанной в подпункте 4.1.7 настоящего Договора.

Пунктами 18.2, 18.3 Договора установлено, что Подрядчик вправе расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке в случае неоплаты Заказчиком выполненных Работ в течение 3 (трех) календарных месяцев подряд.

Сторона, решившая расторгнуть настоящий Договор в одностороннем внесудебном порядке, направляет письменное уведомление об этом другой Стороне не позднее, чем за 30 (тридцать) календарных дней до даты предполагаемого расторжения настоящего Договора. Настоящий Договор считается расторгнутым с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора.

Любое уведомление по настоящему Договору осуществляется в письменной форме, направляется заказным письмом адресату по его почтовому адресу, указанному в разделе 21 настоящего Договора. Уведомление считается принятым адресатом в день его получения. Для оперативного урегулирования вопросов, изложенных в уведомлении, допускается направление копии уведомления факсимильным сообщением, письмом по электронной почте с последующим направлением такого уведомления по почтовому адресу. В случае, когда направленное одной Стороной другой Стороне уведомление вернется с отметкой почты об отсутствии адресата по адресу, указанному в разделе 21 настоящего Договора, то датой получения такого уведомления будет считаться дата направления такого уведомления (пункт 20.2 Договора).

Согласно пункту 20.3 Договора при выполнении настоящего Договора Стороны руководствуются законодательством Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, на территории которых ведется капитальный ремонт Объекта.

Из процитированных выше положений договора представляется возможным установить, что сторонами достигнуто соглашение, в том числе относительно порядка и срока выполнения работ и т.д.

Кроме того, в своем обращении заказчик пояснил, что в целях своевременного производства Работ Заказчик и Подрядчик 6 июня 2023 г. согласовали уточненный график производства Работ (письмо ОАО «РЖД» от 30 мая 2023 г. № ИСХ-6128/СЕВ ТЦФТО, письмо ООО «НПО «Рубин» от 5 июня

2023 г. №001-23-06-05), в соответствии с которым срок выполнения Работ – с 30 июня 2023 г. по 31 августа 2023 г.

Заказчик в письмах от 25 июля 2023 г. № ИСХ-8679/СЕВ ТЦФТО, от 1 сентября 2023 г. № ИСХ-10416/СЕВ ТЦФТО, от 21 сентября 2023 г. № ИСХ-11219/СЕВ ТЦФТО, направленных Подрядчику по адресу электронной почты, указывал об отставании от графика производства работ и просил Подрядчика проинформировать о планируемых сроках выполнения Работ (Ответы на указанные письма в ОАО «РЖД» не поступали).

В письме от 28 сентября 2023 г. № 01-23-09-28 Подрядчик, ссылаясь на длительный срок изготовления оборудования, необходимого для производства работ, просил согласовать увеличение срока выполнения работ до 31 декабря 2023 г.

В письме ОАО «РЖД» от 4 октября 2023 г. № ИСХ-11752/СЕВ ТЦФТО Заказчик в целях принятия решения об изменении срока окончания Работ просил Подрядчика направить документы, подтверждающие наличие у него необходимого оборудования (Ответ на указанное письмо в ОАО «РЖД» не поступал).

17 ноября 2023 г. Заказчиком была направлена претензия от № 13931/Сев ТЦФТО об оплате штрафа (трек-номер: 15003089108454). Штраф оплачен Подрядчиком.

При этом в установленный Договором срок обязательства Подрядчик не исполнил, к работам не приступал.

В соответствии с пунктом 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Исходя из пункта 2 статьи 708 ГК РФ указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

Указанные в пункте 2 статьи 405 настоящего Кодекса последствия просрочки исполнения (возможность отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков) наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков (пункт 3 статьи 708 ГК РФ).

По пункту 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

На основании изложенного, ОАО «РЖД» приняло решение о расторжении договора в одностороннем порядке и в соответствии с пунктами 18.1, 18.3 Договора 17 ноября 2023 г. по адресу электронной почты направило уведомление № 13932/Сев ТЦФТО о расторжении Договора в одностороннем порядке с 17 декабря 2023 г.

Заказчик пояснил, что согласно отчету об отслеживании данное уведомление не было получено Подрядчиком и возвращено в адрес Заказчика (трек-номер: 15003089108577). Дополнительно уведомление направлено по адресу электронной почты Подрядчика (представлены подтверждающие документы об отправке), и, в соответствии с пунктом 20.2 Договора, датой получения такого уведомления будет считаться дата направления такого уведомления.

Согласно пункту 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 25 «С учетом положения пункта 2 статьи 1651 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное ... юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в ... едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим ... юридическим лицом. При этом необходимо учитывать, что ... юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений ..., а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически ... не находится ... по указанному адресу».

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 17 декабря 2023 г.

Представители заказчика в ходе заседания пояснили, что данная закупка важна для заказчика и заранее запланирована. Однако недобросовестное поведение ООО «НПО «Рубин» вынудило ОАО «РЖД» расторгнуть договор в одностороннем порядке, что противоречит его экономическим интересам, поскольку ОАО «РЖД» должно оперативно осуществить поиск нового добросовестного подрядчика, который сможет выполнить капитальный ремонт автоматизированной системы коммерческого осмотра поездов и вагонов.

В ходе подготовки к заседанию Комиссии Ярославское межрегиональное УФАС России направляло в адрес общества запрос с просьбой представить письменные пояснения с указанием обстоятельств рассматриваемой ситуации и подтверждения/опровержения факта нарушения существенных условий договора, повлекших за собой односторонний отказ заказчика от исполнения данного договора.

Подрядчик в своих письменных пояснениях указал, что причиной неисполнения обязательств по Договору является увеличение стоимости и длительный срок изготовления и поставки специализированного оборудования, необходимого для выполнения работ по капитальному ремонту АСКО ПВ (Раздел 13 договора "Комплекующие, не учтенные в цене монтажа" локальной сметы № 1), компанией-производителем АО «Альфа-Прибор». Согласно ответу производителя АО "Альфа-Прибор" от 28.07.2023 исх. № 1/1182 срок изготовления и поставки такого специализированного оборудования составляло 140 календарных дней, что выходило за пределы срока окончания выполнения работ по капитальному ремонту (не позднее 31.10.2023) по Договору и приходилось на середину декабря. При этом при телефонных переговорах со специалистами АО "Альфа-Прибор" сотрудникам ООО "НПО "РУБИН"" была дополнительно сообщена информация о том, что этот срок с высокой вероятностью не будет соблюден из-за трудностей, с которыми АО "Альфа-Прибор" столкнулась в 2023 году при производстве.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Согласно пункту 9.1 правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, закрепленных **Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 (ред. от 15.10.2022) "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"** единственным случаем, когда сведения о недобросовестных участнике закупки, поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, предусмотренной пунктом 8 Правил, выявлено, что уклонение от заключения договора, ненадлежащее исполнение договора возникли вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации,

введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится уклонение участника закупки от заключения договора, отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера.

Комиссия Ярославского Межрегионального УФАС России полагает, что при должной степени внимательности и осмотрительности, которая требуется от участников закупочных процедур, а также действительном намерении исполнить обязательства по рассматриваемому договору, ООО «НПО «Рубин» могло выполнить работы по договору в регламентированный им срок.

Участие в процедуре закупки является предпринимательской деятельностью, осуществляемой участником закупки самостоятельно и на свой риск. Подрядчик должен был контролировать и принимать меры для обеспечения исполнения последним договора.

В данном случае усматривается пренебрежительное отношение общества к возложенным на него обязательствам в рамках договора, а именно:

- частичное игнорирование писем заказчика, направленных последним в целях выяснения причин/обстоятельств задержки срока выполнения работ по договору;
- направление письма-запроса компании-производителю о намерении приобрести товар, необходимый для проведения работ по договору (просьба сообщить стоимость и сроки поставки) № 001-25-07-23 от 25 июля 2023 г., при том, что срок выполнения работ является ограниченным – с 30 июня 2023 г. по 31 августа 2023 г.

Вместе с тем обстоятельство непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях, имеющих место быть в доказательство объективной невозможности исполнить договор Обществом не представлено.

ООО «НПО «Рубин», являясь профессиональным участником рынка, подавая заявку на участие в рассматриваемом конкурсе в электронной форме, должно было определить (оценить), имеется ли у него возможность исполнить обязательства по договору в срок и надлежащим образом.

Вместе с тем, следует учитывать, что лицо, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления

неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий/бездействия в противоречие требованиям этого закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения надлежащим образом договора лицом, признанным победителем закупки.

Характер допущенного Подрядчиком нарушения существенных условий договора, наличие в его действиях вины, тяжесть наступивших последствий, учитывая наличие в законодательстве о закупках специальной меры ответственности, установленной законодательством в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры проведения закупки обязательств (включение в реестр недобросовестных поставщиков), свидетельствует о необходимости применения данной меры ответственности в отношении ООО «НПО «Рубин». Применение в указанном случае данной санкции отвечает требованиям справедливости, соразмерно характеру совершенного деяния.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Ярославского Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», считает, что при сложившихся обстоятельствах имеются основания для включения сведений об ООО «НПО «Рубин» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Ярославского Межрегионального УФАС России,

з а к л ю ч и л а:

рекомендовать ко включению в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ОАО "РЖД" (вх. № 38-ЭП/24 от 09.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «НПО «Рубин» (ИНН 6161095438).

Сведения, подлежащие включению в Реестр недобросовестных поставщиков:

Наименование: ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "НАУЧНОПРОИЗВОДСТВЕННОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ "РУБИН"".

Сведения о месте нахождения юридического лица: 344092, РОСТОВСКАЯ ОБЛАСТЬ, Г.О. ГОРОД РОСТОВ-НА-ДОНУ, Г РОСТОВ-НА-ДОНУ, ПР-КТ

КОСМОНАВТОВ, Д. 2, ЭТАЖ/ОФИС 3/301.

ИНН ООО «НПО «Рубин»: 6161095438.

Дата подведения итогов закупки: 03.04.2023